

CHAMBRE DES REPRÉSENTANTS
DE BELGIQUE

14 mai 2012

PROPOSITION DE LOI

**complétant
le Code des sociétés
en ce qui concerne la scission
de sociétés par absorption**

(déposée par M. Karel Uyttersprot et Mmes
Zuhal Demir, Sophie De Wit
et Veerle Wouters)

BELGISCHE KAMER VAN
VOLKSVERTEGENWOORDIGERS

14 mei 2012

WETSVOORSTEL

**tot aanvulling
van het Wetboek van vennootschappen
wat de splitsing van vennootschappen
door overneming betreft**

(ingediend door de heer Karel Uyttersprot
en de dames Zuhal Demir, Sophie De Wit
en Veerle Wouters)

RÉSUMÉ

Une société peut transférer une partie de son patrimoine à une autre société qui détient déjà toutes ses actions.

Pour le moment, ce transfert n'est pas considéré comme une scission, ce qui présente de nombreux inconvénients: il n'a pas certains effets juridiques spécifiques, l'acte juridique n'est pas opposable aux tiers et il n'y a pas de dispense de certaines formalités.

C'est pourquoi nous proposons de considérer cet acte comme une scission.

SAMENVATTING

Een vennootschap kan een deel van haar vermogen overdragen aan een andere vennootschap die reeds houdster is van al haar aandelen.

Momenteel wordt dit niet beschouwd als een splitsing. Dit heeft vele nadelen: bepaalde specifieke rechtsgevolgen worden er niet aan verbonden, de rechtshandeling is niet tegenwerpelijk aan derden en er is geen vrijstelling van bepaalde vormvereisten.

Daarom het voorstel om dit wel als een splitsing te beschouwen.

N-VA	:	Nieuw-Vlaamse Alliantie	
PS	:	Parti Socialiste	
MR	:	Mouvement Réformateur	
CD&V	:	Christen-Democratisch en Vlaams	
sp.a	:	socialistische partij anders	
Ecolo-Groen	:	Ecologistes Confédérés pour l'organisation de luttes originales – Groen	
Open Vld	:	Open Vlaamse liberalen en democraten	
VB	:	Vlaams Belang	
cdH	:	centre démocrate Humaniste	
FDF	:	Fédéralistes Démocrates Francophones	
LDD	:	Lijst Dedecker	
MLD	:	Mouvement pour la Liberté et la Démocratie	

<i>Abréviations dans la numérotation des publications:</i>		<i>Afkortingen bij de nummering van de publicaties:</i>	
DOC 53 0000/000:	Document parlementaire de la 53 ^e législature, suivi du n° de base et du n° consécutif	DOC 53 0000/000:	Parlementair document van de 53 ^e zittingsperiode + basisnummer en volgnummer
QRVA:	Questions et Réponses écrites	QRVA:	Schriftelijke Vragen en Antwoorden
CRIV:	Version Provisoire du Compte Rendu intégral (couverture verte)	CRIV:	Voorlopige versie van het Integraal Verslag (groene kaft)
CRABV:	Compte Rendu Analytique (couverture bleue)	CRABV:	Beknopt Verslag (blauwe kaft)
CRIV:	Compte Rendu Intégral, avec, à gauche, le compte rendu intégral et, à droite, le compte rendu analytique traduit des interventions (avec les annexes) (PLEN: couverture blanche; COM: couverture saumon)	CRIV:	Integraal Verslag, met links het definitieve integraal verslag en rechts het vertaald beknopt verslag van de toespraken (met de bijlagen) (PLEN: witte kaft; COM: zalmkleurige kaft)
PLEN:	Séance plénière	PLEN:	Plenum
COM:	Réunion de commission	COM:	Commissievergadering
MOT:	Motions déposées en conclusion d'interpellations (papier beige)	MOT:	Moties tot besluit van interpellaties (beigekleurig papier)

<i>Publications officielles éditées par la Chambre des représentants</i>		<i>Officiële publicaties, uitgegeven door de Kamer van volksvertegenwoordigers</i>	
<i>Commandes:</i>		<i>Bestellingen:</i>	
Place de la Nation 2		Natieplein 2	
1008 Bruxelles		1008 Brussel	
Tél. : 02/ 549 81 60		Tel. : 02/ 549 81 60	
Fax : 02/549 82 74		Fax : 02/549 82 74	
www.lachambre.be		www.dekamer.be	
e-mail : publications@lachambre.be		e-mail : publicaties@dekamer.be	

DÉVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

Les définitions légales de la fusion par absorption (article 671 du Code des sociétés), de la fusion par constitution (article 672 du Code des sociétés), de la scission par absorption (article 673 du Code des sociétés) et de la scission par constitution (article 674 du Code des sociétés) ont en commun, comme condition de base, notamment "l'attribution d'actions" dans la société absorbante, nouvelle, bénéficiaire. La fusion ou la scission n'est dès lors valable juridiquement que si la société absorbante, nouvelle, bénéficiaire attribue des actions aux associés de la société absorbée ou transférante en guise de rémunération de leur apport.

Une opération qui répond à la définition d'une fusion ou d'une scission entraîne de plein droit et simultanément les effets visés à l'article 682 du Code des sociétés. Une telle opération est en outre opposable aux tiers en vertu de l'article 683 du Code des sociétés. On ne saurait surestimer l'importance de ces conséquences dans la pratique.

Toutefois, si la société absorbante ou bénéficiaire détient déjà elle-même des actions ou parts de la société absorbée ou transférante, ces actions ou parts ne sont pas rémunérées par des actions ou parts nouvellement attribuées (article 682 *in fine*, article 703, § 2, 1°, article 717, § 2, article 726, 1°, article 740, § 2, 1°, et article 756, § 2, du Code des sociétés), car cela reviendrait, pour la société absorbante ou bénéficiaire, à s'attribuer des actions qu'elle a elle-même émises.

En conséquence, la "fusion" dans le cadre de laquelle la société absorbante détient toutes les parts ou actions de la société à absorber n'entraîne pas l'émission de nouvelles parts ou actions de la société absorbante (au profit de l'associé de la société à absorber, qui est en l'espèce la société absorbante) — ce qui signifie que l'une des conditions fondamentales de la notion de fusion n'est pas remplie et qu'on ne peut dès lors pas parler de fusion. Il s'ensuit que les effets juridiques (article 682 du Code des sociétés) et l'opposabilité erga omnes (article 683 du Code des sociétés) de la fusion ne devraient pas s'appliquer à la "fusion" dans le cadre de laquelle la société absorbante détient toutes les actions de la société absorbée.

Les législateurs européen et belge ont néanmoins compris l'importance de cette opération et déclaré malgré tout les effets juridiques et l'opposabilité de la fusion applicables à cette forme de restructuration. D'un point de vue technique, ce résultat a été atteint en

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

De wettelijke definities van de fusie door overname (artikel 671 W. Venn.), de fusie door oprichting (artikel 672 W. Venn.), de splitsing door overname (artikel 673 W. Venn.) en de splitsing door oprichting (artikel 674 W. Venn.) hebben als gemeenschappelijke grondvoorwaarde onder meer de "uitreiking van aandelen" in de overnemende, nieuwe, verkrijgende vennootschap. Zodoende kan er slechts sprake zijn van een juridisch geldige fusie of splitsing indien de overnemende, nieuwe, verkrijgende vennootschap aandelen uitgeeft aan de vennoten van de overgenomen of overdragende vennootschap ter vergoeding van hun inbreng.

Een verrichting die beantwoordt aan de definitie van een fusie of splitsing heeft van rechtswege en gelijktijdig de gevolgen bedoeld in artikel 682 W. Venn. en is tegenwerpelijk aan derden overeenkomstig artikel 683 W. Venn. Het belang hiervan voor de praktijk kan niet overschat worden.

Indien de overnemende of verkrijgende vennootschap zelf reeds aandelen bezit in de overgenomen of overdragende vennootschap, dan worden deze aandelen evenwel niet vergoed met nieuw uitgereikte aandelen (artikelen 682, *in fine*; 703, § 2, 1°; 717, § 2; 726, 1°; 740, § 2, 1° en 756, § 2 W. Venn.), aangezien de overnemende of verkrijgende vennootschap anders aandelen in zichzelf zou moeten uitgeven aan zichzelf.

Bijgevolg geeft een "fusie", waarbij de overnemende vennootschap alle aandelen van de over te nemen vennootschap aanhoudt, geen aanleiding tot de uitgifte van nieuwe aandelen van de overnemende vennootschap (aan de vennoot van de over te nemen vennootschap, met name de overnemende vennootschap). Zodoende wordt één van de grondvoorwaarden van het fusiebegrip niet vervuld en is er geen sprake van een fusie. Dit heeft als gevolg dat de rechtsgevolgen (artikel 682 W. Venn.) en de erga omnes tegenwerpelijkheid (artikel 683 W. Venn.) van de fusie niet van toepassing zouden zijn op deze "fusie" waarbij de overnemende vennootschap alle aandelen aanhoudt van de overgenomen vennootschap.

Niettemin hebben de Europese en de Belgische wetgever het belang ingezien van deze verrichting en hebben zij in het verlengde daarvan toch de rechtsgevolgen en de tegenwerpelijkheid van de fusie toepasselijk verklaard op deze vorm van herstructurering. Technisch

assimilant cette forme de restructuration à une fusion. C'est pour ce motif que l'article 676, 1°, du Code des sociétés dispose que "sauf disposition légale contraire, sont assimilées à la fusion par absorption: 1° l'opération par laquelle une ou plusieurs sociétés transfèrent, par suite d'une dissolution sans liquidation, l'intégralité de leur patrimoine, activement et passivement, à une autre société qui est déjà titulaire de toutes leurs actions et des autres titres conférant un droit de vote dans l'assemblée générale; [...]".

Qui plus est, étant donné que les actions ou parts tant de la société absorbée que de la société absorbante sont directement ou indirectement aux mains des mêmes associés et qu'il ne faut pas prévoir de rapport d'échange des actions ou parts, la procédure de cette opération assimilée (également appelée officieusement "fusion silencieuse" ou "fusion mère-filiale") est considérablement plus simple que celle de la fusion par absorption "normale". Non seulement, il y a moins de mentions minimales à inscrire dans la proposition de fusion (article 719 du Code des sociétés). En outre et surtout, chaque société concernée est dispensée de l'établissement d'un rapport de contrôle et d'un rapport de fusion (organe de gestion). Du fait de cette réduction substantielle des charges, l'opération précitée remporte un vif succès en pratique.

Eu égard à la philosophie de l'assimilation susvisée, on pourrait s'attendre à ce que la scission dans le cadre de laquelle la société bénéficiaire détient toutes les actions ou parts de la société transférante, soit tout autant assimilée juridiquement à une scission par absorption et soit soumise à une procédure simplifiée. Cette idée est d'ailleurs renforcée par la constatation que le législateur européen et, dans son sillage, le législateur belge, ont prévu incidemment pour cette hypothèse des exigences formelles élaguées (article 20 de la directive coordonnée 82/891/CE concernant les scissions des sociétés anonymes et article 736, § 6, du Code des sociétés, tel qu'inséré par la loi du 8 janvier 2012).

Sur le plan technique, les législations européenne et belge présentent cependant un hiatus, dans la mesure où cette opération — en l'absence d'attribution de nouvelles actions ou parts — ne satisfait pas aux conditions de base d'une scission par absorption (article 673 du Code des sociétés) et n'y est pas davantage assimilée d'un point de vue légal. L'assimilation à une fusion (article 676, 1°, du Code des sociétés) ne comprend pas cette opération, étant donné que selon l'article précité, il doit être question du transfert de "l'intégralité du patrimoine" (la scission partielle — officiellement, "l'opération assimilée à une scission" — est de ce fait

is dit resultaat bereikt door deze herstructureringsvorm gelijk te stellen aan een fusie. Artikel 676, 1°, W. Venn. bepaalt daarom het volgende: "Tenzij anders bij wet bepaald, wordt met fusie door overneming gelijkgesteld: 1° de rechtshandeling waarbij het gehele vermogen van één of meer vennootschappen, zowel de rechten als de verplichtingen, als gevolg van ontbinding zonder vereffening overgaat op een andere vennootschap die reeds houdster is van al hun aandelen en van de andere effecten waaraan stemrecht in de algemene vergadering is verbonden; [...]".

Meer nog, aangezien de aandelen van zowel de overgenomen als de overnemende vennootschap direct of indirect in handen zijn van dezelfde vennoten en er geen ruilverhouding van de aandelen moet worden bepaald, is de procedure van deze gelijkgestelde verrichting (officieus ook wel eens "geruisloze fusie" of "moeder-dochter-fusie" geheten) danig eenvoudiger dan de "normale" fusie door overneming. Niet alleen zijn er minder minimumvermeldingen op te nemen in het fusievoorstel (artikel 719 W. Venn.). Bovendien en vooral moet er noch een controleverslag, noch een fusieverslag (bestuursorgaan) worden opgemaakt in hoofde van elke betrokken vennootschap. Omwille van deze substantiële lastenvermindering is voormelde verrichting een groot succes in de praktijk.

Gelet op de filosofie van de bovenstaande gelijkstelling, zou men de verwachting kunnen koesteren dat de "splitsing", waarbij de verkrijgende vennootschap alle aandelen aanhoudt van de overdragende vennootschap, evenzeer juridisch gelijkgesteld zou worden aan een splitsing door overneming en een vereenvoudigde procedure zou kennen. Deze idee wordt trouwens versterkt door de vaststelling dat de Europese wetgever, met in haar zog de Belgische wetgever, terloops voor deze hypothese in afgeslankte vormvereisten heeft voorzien (artikel 20 van de gecoördineerde richtlijn 82/891/EG betreffende splitsingen van naamloze vennootschappen en artikel 736 § 6, W. Venn. zoals ingevoerd door de wet van 8 januari 2012).

Op technisch vlak vertonen de Europese en de Belgische wetgeving evenwel een hiaat doordat dergelijke verrichting — door de ontstentenis van de uitreiking van nieuwe aandelen — niet voldoet aan de grondvoorwaarden van een splitsing door overneming (artikel 673 W. Venn.) en er evenmin wettelijk mee gelijkgesteld wordt. De gelijkstelling met een fusie (artikel 676, 1°, W. Venn.) omvat deze verrichting niet, aangezien er volgens voormeld artikel sprake moet zijn van een overdracht van het "gehele vermogen" (de partiële splitsing — officieel de "met splitsing gelijkgestelde verrichting" — wordt hierdoor uitgesloten) aan een (dus één en niet meerdere)

exclue) à une société (donc une et non plusieurs) qui est déjà titulaire de toutes les actions ou parts (la scission “complète” avec deux sociétés bénéficiaires ou plus est de fait aussi exclue). Ainsi, cette opération n’est pas assimilée à une scission. Par conséquent, les exigences formelles de l’article 736, § 6, du Code des sociétés ne s’appliquent pas davantage à cette opération, étant donné que ces exigences formelles ne peuvent s’appliquer qu’aux scissions valables sur le plan juridique, ce qui n’est pas le cas en l’espèce.

Or, l’existence de cette opération apporterait une plus-value considérable ou, du moins, la sécurité juridique requise en pratique. L’exemple de l’opération assimilée à la fusion enseigne en outre que cet effet serait encore renforcé si la validité de cette opération était également assortie d’une procédure simplifiée, comme à l’article 736, § 6, du Code des sociétés.

C’est pourquoi nous proposons d’assimiler l’opération précitée à une scission. Dès que l’assimilation de l’opération précitée aura été effectuée, une procédure simplifiée pourra immédiatement être mise en œuvre dans le cadre légal existant sur la base des considérations suivantes:

— il peut être renoncé aux rapports sur la scission et le contrôle conformément à l’article 734 ou, respectivement, à l’article 731, § 1^{er}, *in fine*, du Code des sociétés;

— l’obligation d’établir un rapport, prévue aux articles 313, 423 ou 602 du Code des sociétés, n’est pas rétablie en l’absence d’apport ou d’augmentation de capital dans le chef de la société absorbante.

Nous reprenons le canevas des articles 676, 1^o, et 677 existants tout en tenant compte des hypothèses suivantes:

— la scission partielle concernant une seule société absorbante, soit l’associé unique de la société transférante: la société transférante ne cesse pas d’exister et n’est pas dissoute; l’opération consiste en le transfert d’une partie du patrimoine à la société absorbante, titulaire de toutes les actions de la société transférante;

— la scission complète concernant deux ou plus de deux sociétés absorbantes, dont l’une est l’associé unique de la société transférante: la société est dissoute sans liquidation et cesse d’exister, le transfert d’une partie du patrimoine à la société titulaire de toutes les

vennootschap die reeds houdster is van alle aandelen (de “volledige” splitsing met twee of meer verkrijgende vennootschappen wordt hierdoor ook uitgesloten). Zodoende wordt deze verrichting niet met een splitsing gelijkgesteld. Bijgevolg kunnen de vormvereisten van artikel 736, § 6, W. Venn. evenmin van toepassing zijn op deze verrichting aangezien deze vormvereisten enkel van toepassing kunnen zijn op juridisch geldige splitsingen, quod non in dit geval.

Niettemin zou het bestaan van deze verrichting een aanzienlijke meerwaarde of minstens de vereiste rechtszekerheid opleveren voor de praktijk. Het voorbeeld van de met fusie gelijkgestelde verrichting leert bovendien dat dit effect nog zou versterkt worden indien aan de geldigheid van deze verrichting ook nog eens een vereenvoudigde procedure zou gekoppeld worden, zoals in artikel 736, § 6, W. Venn.

Om deze redenen stellen wij voor om de voormelde verrichting gelijk te stellen met een splitsing. Eenmaal de gelijkstelling van voormelde verrichting tot stand is gekomen, kan er binnen het bestaande wettelijke kader meteen gebruik gemaakt worden van een vereenvoudigde procedure, op basis van de volgende overwegingen:

— er kan afgezien worden van de splitsings- en controleverslagen overeenkomstig artikel 734 respectievelijk 731, § 1, *in fine*, W. Venn.;

— de inbrengverslaggeving ex artikelen 313, 423 of 602 W. Venn. herleeft niet bij gebreke aan een inbreng of kapitaalverhoging in hoofde van de verkrijgende vennootschap.

Wij nemen het stramien van de bestaande artikelen 676, 1^o en 677 over en houden rekening met de volgende hypothèses, met name:

— de partiële splitsing met één verkrijgende vennootschap, te weten de enige vennoot van de overdragende vennootschap: de overdragende vennootschap houdt niet op te bestaan en wordt niet ontbonden; de rechtshandeling bestaat in de overgang van een deel van het vermogen naar de verkrijgende vennootschap, die houdster is van alle aandelen van de overdragende vennootschap;

— de volledige splitsing met twee of meer verkrijgende vennootschappen, waarvan één de enige vennoot van de overdragende vennootschap is: de vennootschap wordt ontbonden zonder vereffening en houdt op te bestaan, waarbij de overgang van een deel

actions de la société transférante ne constituant qu'une partie de l'opération;

— la scission partielle concernant deux ou plus de deux sociétés absorbantes, dont l'une est l'associé unique de la société transférante: la société transférante ne cesse pas d'exister et n'est pas dissoute, le transfert d'une partie du patrimoine à la société titulaire de toutes les actions de la société transférante ne constituant qu'une partie de l'opération.

van het vermogen naar de vennootschap die houdster is van alle aandelen van de overdragende vennootschap, slechts een deel van de rechtshandeling is;

— de partiële splitsing met twee of meer verkrijgende vennootschappen, waarvan één de enige vennoot van de overdragende vennootschap is: de overdragende vennootschap houdt niet op te bestaan en wordt niet ontbonden, waarbij de overgang van een deel van het vermogen naar de vennootschap die houdster is van alle aandelen van de overdragende vennootschap, slechts een deel van de rechtshandeling is.

Karel UYTTERSROT (N-VA)
Zuhal DEMIR (N-VA)
Sophie DE WIT (N-VA)
Veerle WOUTERS (N-VA)

PROPOSITION DE LOI**Article 1^{er}**

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

L'article 677 du Code des sociétés, dont le texte actuel formera le § 1^{er}, est complété par un § 2 rédigé comme suit:

"§ 2. Sont assimilées à la scission par absorption, que la société transférante cesse d'exister ou non conformément au § 1^{er}, les opérations par lesquelles ou dans le cadre desquelles la société transférante transfère une part de son patrimoine, activement et passivement, par suite ou non d'une dissolution sans liquidation, à une autre société qui est déjà titulaire de toutes les actions de la société transférante et des autres titres conférant un droit de vote dans l'assemblée générale."

20 mars 2012

WETSVOORSTEL**Artikel 1**

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

Artikel 677 van het Wetboek van vennootschappen, waarvan de bestaande tekst paragraaf 1 zal vormen, wordt aangevuld met een paragraaf 2, luidende:

"§ 2. Worden met een splitsing door overneming, waarbij de overdragende vennootschap al of niet ophoudt te bestaan overeenkomstig § 1, gelijkgesteld, de rechtshandelingen die er in bestaan dat of waarbij een deel van het vermogen van de overdragende vennootschap, zowel de rechten als de verplichtingen, al of niet als gevolg van een ontbinding zonder vereffening, overgaat op een andere vennootschap die reeds houdster is van al de aandelen van de overdragende vennootschap en van de andere effecten waaraan stemrecht in de algemene vergadering is verbonden."

20 maart 2012

Karel UYTTERSROT (N-VA)
Zuhal DEMIR (N-VA)
Sophie DE WIT (N-VA)
Veerle WOUTERS (N-VA)